



**REGIONALNE CENTRUM
KRWIODAWSTWA I KRWIOLECZNICTWA
W BIAŁYMSTOKU**

ul. M. Skłodowskiej – Curie 23; 15-950 Białystok
tel. (85) 744-70-02; fax (85) 744-71-33
www.rckik.bialystok.pl sekretariat@rckik.bialystok.pl



Nr KRS: 0000002530, NIP 542-25-84-428, REGON 000293829, Nr konta: KB S.A. II O/Białystok 67 1500 1344 1213 4002 7655 0000

Białystok, dnia 11 września 2009 r.

MEDSERVICE Sp. z o.o.
ul. G. Zapolskiej 7
40-580 Katowice

EOG/K/2009/ 270

Rozstrzygnięcie protestu

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę sprzętu komputerowego i oprogramowania na potrzeby realizacji projektu PL0067 pt. „kompleksowa informatyzacja krwiodawstwa i krwiolecznictwa w Polsce (w zakresie zadania nr 3) prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego (nr EOG/PN-1/09).

**Zamawiający: Regionalne Centrum Krwiodawstwa I Krwiolecznictwa w Białymstoku
ul. M. Skłodowskiej – Curie 23; 15-950 Białystok**

działając na podstawie art. 183 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 ze zm.) rozstrzyga protest **MEDSERVICE Sp. z o.o. w Katowicach** z dnia 27 sierpnia 2009 r. doręczony Zamawiającemu w tym samym dniu i **postanawia oddalić go w całości.**

UZASADNIENIE

Protestujący MEDSERVICE Sp. z o.o. w Katowicach złożyła w dniu 27 sierpnia 2009 r. protest dotyczący zapisów SIWZ w przedmiotowym postępowaniu i żądając ich zmiany - jako naruszających zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji określonej w art. 7 ust. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych. W uzasadnieniu protestu podniesiono, iż dnia 26 sierpnia 2009 r. Zamawiający dokonał zmian SIWZ polegających na dopuszczeniu złożenia przez wykonawcę oświadczenia o nienaruszalności praw licencyjnych ICCBBA na użytkowanie standardu ISBT 128 wymaganego przez Zamawiającego podczas konfiguracji/ zaprogramowania drukarki, w trybie niedokonanym. Zdaniem Protestującego oświadczenie takie jest zupełnie nieweryfikowalne w chwili złożenia ofert, tak dla Zamawiającego jak i innych oferentów, odnosi się bowiem do przyszłości - konfiguracja i zaprogramowanie są czynnościami odbywającymi się już po podpisaniu umowy. Protestujący zaznaczył, iż złożenie oferty bez wymaganej licencji stanowiłoby czyn nieuczciwej konkurencji, bowiem oferta jego będzie zawierała uprawnienia licencyjne podwyższając tym samym cenę oferty.

Wykonawca Etisoft sp. z o.o. w Gliwicach pismem z dnia 10 września 2009 r. przystąpił do protestu po stronie Zamawiającego i wniósł o jego oddalenie jako oczywiście bezzasadnego. Przystępujący wskazał, iż dokonana przez Zamawiającego zmiana SIWZ w niewątpliwy sposób rozszerza krąg podmiotów spełniających wymagania Zamawiającego dotyczące posiadania licencji ICCBBA na użytkowanie standardu ISBT 128 oraz że czynność ta nie naruszyła zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji. Tym bardziej, że dotyczy wszystkich wykonawców w tym samym stopniu i w tym samym zakresie tematycznym bez ich różnicowania, a ponadto każdy z wykonawców musi w swej ofercie uwzględnić wszystkie koszty związane z realizacją zamówienia, także i ewentualnych licencji.

Zamawiający podziela argumentację Przystępującego do protestu, bowiem w istocie oprotestowana zmiana SIWZ ma na celu zapewnienie, a nie ograniczenia konkurencji i prowadzi do równego traktowania wykonawców. Niezależnie bowiem od posiadania przez nich licencji muszą oni tę okoliczność brać pod uwagę przystępując do postępowania. Jeżeli sposób realizacji przez nich zamówienia przewiduje, iż konfiguracja /zaprogramowanie/ może naruszać prawa chronione licencją ICCBBA, to posiadania takiej licencji Zamawiający wymaga, jeżeli zaś nie będzie naruszał tych praw, to dla Zamawiającego wystarczającym pozostaje zadeklarowanie nienaruszalności tych praw podczas konfiguracji /zaprogramowania/. Należy przy tym zauważyć, iż wiele drukarek nie przechowuje w pamięci urządzenia żadnych danych, które naruszać mogłyby licencję ICCBBA, ponieważ cały wydruk jest generowany przez oprogramowanie posiadane przez Zamawiającego /Bank Krwi/. Drukarka przechowuje jedynie czcionki i grafikę, które nie są objęte licencją. W takiej sytuacji wskazaną licencję powinien posiadać licencjonodawca wykorzystywanego przez Zamawiającego oprogramowania. Można nawet hipotetycznie przyjąć, iż w przypadku gdyby w trakcie realizacji zamówienia okazało się, iż konfiguracja /zaprogramowanie/ może naruszyć prawa chronione z licencji, Wykonawca zobowiązany zarówno z umowy, jaki i przepisów ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (Dz. U. z 2006 r. Nr 90, poz. 631 z późn. zm.) obowiązany będzie do respektowania warunków tej licencji, w tym nabycia jej w celu należytego wykonania zamówienia, rozumianego również jako nienaruszanie praw chronionych. Przy czym kosztami jej nie będzie mógł obciążyć Zamawiającego, bowiem treść umowy nie może ulec zmianie w stosunku do treści oferty (art. 144 ust. 1 ustawy - Prawo zamówień publicznych). Wykonawca powinien zatem na etapie przygotowania oferty przewidywać również i takie okoliczności, w szczególności dokonując wyceny wartości swojej oferty.

Mając powyższe na uwadze rozstrzygnięto jak na wstępie.

DYREKTOR
Regionalnego Centrum Kwiwiodawstwa
i Kwiwolecznictwa w Białymstoku
Prof. dr hab. n. med. Piotr Marek Radziwon

Pouczenie:

Na podstawie art. 184 ust. 2 ustawy - Prawo zamówień publicznych: Protestującemu od oddalenia protestu przysługuje odwołanie; Odwołanie wnosi się do Prezesa Urzędu w terminie 10 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia protestu lub upływu terminu do rozstrzygnięcia protestu, jednocześnie informując o wniesieniu odwołania zamawiającego; Złożenie odwołania w placówce pocztowej operatora publicznego jest równoznaczne z wniesieniem go do Prezesa Urzędu.